

DFA-SA.262.1.2024

Warszawa, 29 stycznia 2024 r.

DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „*Usługi kafeteryjne dla pracowników poprzez dostęp do cyfrowej platformy świadczeń pozapłaćcowych*”, nr postępowania 53/23/TPBN.

Do Narodowego Centrum Badań i Rozwoju (Zamawiający) w dniu 23 stycznia 2024 r. wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia. Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2023 r. poz. 1605 ze zm.) Zamawiający udziela następującej odpowiedzi:

Wniosek nr 3**Pytanie 39:**

Szanowni Państwo,

w związku z nieprecyzyjnymi i - zdaniem xxxxx - nie do końca zgodnymi z przepisami RODO zapisami w § 14 PPU (Ochrona Danych Osobowych), wnioskujemy o możliwość uzgodnienia zapisów w tym paragrafie oraz o możliwość uzgodnienia treści umów powierzenia przetwarzania danych po rozstrzygnięciu postępowania, z wybranym Wykonawcą na drodze pisemnej.

Przykładowo: w § 14 ust. 10 strony są nieprawidłowo określone, ponieważ to Zamawiający powierza Wykonawcy dane osobowe, nie na odwrót. W ślad za tym w ustępach od 11 do 21, wszędzie tam, gdzie ono występuje, określenie „Zamawiający” powinno być zastąpione określeniem „Wykonawca”.

Wskazujemy również, iż w związku z realizacją umowy głównej należy podpisać umowy powierzenia a nie umowy udostępnienia danych osobowych (a tak wynika z listy załączników do PPU przygotowanych przez Zamawiającego).

W przypadku podpisania umów udostępnienia zamiast umów powierzenia dokumenty nie będą opisywały stanu faktycznego jaki w związku z realizowaną współpracą będzie miał miejsce.

Biorąc pod uwagę fakt, że tych zapisów, które należałoby zdaniem xxxxx skorygować jest dużo - wnioskujemy jak w zdaniu pierwszym.

W przypadku jeśli Zamawiający nie zgodzi się na uzgodnienie zapisów dotyczących ochrony danych osobowych tak aby były zgodne z przepisami RODO może dojść do sytuacji, że żaden z Wykonawców na rynku nie złoży oferty w tym postępowaniu

Odpowiedź do pytania nr 39:

Zamawiający informuję, iż na gruncie umowy o świadczenie usług dostępu do usług sportowo-rekreacyjnych, administratorem danych osobowych posiadaczy kart jest wyłącznie Wykonawca. Podstawą prawną przetwarzania danych jest zgoda użytkownika - art. 6 pkt. 1 a Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego

i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (Dz. U. UE. L. z 2016 r. Nr 119, str. 1), dalej RODO. Wyrażając zgodę użytkownik zgadza się na przetwarzanie jego danych osobowych przez Wykonawcę w celu i zakresie niezbędnym do realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do programu sportowego. Zamawiający jest natomiast administratorem danych osobowych pracowników na gruncie stosunku pracy. Uprawnienie do przetwarzania danych osobowych na gruncie stosunku pracy nie jest właściwą podstawą do przetwarzania danych na gruncie umowy o świadczenie usług. Potwierdza to decyzja Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych z 15 lipca 2015 r. DIS/DEC - 594/15/62961 utrzymana ostateczną decyzją GIODO z 11 września 2015 r. DIS/DEC - 749/15/83430: *„Zauważyć należy, iż pracodawca przetwarza dane osobowe pracowników w zakresie i celu niezbędnym dla wykonania ciążących na nim obowiązków wynikających ze stosunku pracy. A zatem, jako administrator danych może jedynie w tym celu powierzyć innemu podmiotowi przetwarzanie tych danych. Umożliwienie natomiast pracownikowi uczestnictwa w zajęciach sportowych w ramach programu M. nie należy do takich obowiązków”*.

Niezależnie od tego, z uwagi na fakt, że Wykonawca nie posiada bezpośredniego kontaktu z użytkownikami, szereg czynności tj. np. zbieranie zgód, zarządzanie czy dystrybucja kart musi odbywać się za pośrednictwem Zamawiającego. Zamawiający musi więc posiadać podstawę prawną do przetwarzania danych na gruncie umowy o świadczenie usług zgodnie z RODO. Zamawiający nie jest uprawniony do przetwarzania danych osobowych użytkowników na gruncie umowy o świadczenie usług sportowych, a więc może przetwarzać dane w tym zakresie jedynie w konsekwencji powierzenia mu odpowiednich danych we wskazanym celu. Zgodnie z art. 28 pkt. 1 RODO: Przetwarzanie przez podmiot przetwarzający odbywa się na podstawie umowy lub innego instrumentu prawnego, które podlegają prawu Unii lub prawu państwa członkowskiego i wiążą podmiot przetwarzający i administratora, określają przedmiot i czas trwania przetwarzania, charakter i cel przetwarzania, rodzaj danych osobowych oraz kategorie osób, których dane dotyczą, obowiązki i prawa administratora. Dlatego też niezbędne jest zawarcie spełniającej wymogi RODO umowy powierzenia Zamawiającemu danych do przetwarzania, w celu i zakresie niezbędnym do realizacji umowy o świadczenie usług dostępu do Programu. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za zgodne z prawem przetwarzanie danych osobowych, których jest administratorem, dlatego bardzo istotne jest zawarcie takiej umowy powierzenia danych. Każda inna podstawa przetwarzania danych osobowych uczestników przez Zamawiającego wiązałaby się z ryzykiem naruszenia norm prawnych w zakresie ochrony danych osobowych oraz nałożenia na Strony związanych z tym wysokich kar.

Zamawiający informuje, iż po czynności wyboru oferty najkorzystniejszej ustali zapisy treści Umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych z Wykonawcą, z którym będzie podpisywana Umowa.

Zamawiający pozostawia treść zapisów SWZ bez zmian.

W wyniku złożonych wyjaśnień Zamawiający dokonują następujących zmian treści SWZ:

I. W Rozdziale nr XI „TERMIN ZWIĄZANIA OFERTĄ” ust. 1 jest:

1. Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą od dnia upływu terminu składania ofert do dnia 29 lutego 2024 r. Pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.

Zamawiający zmienia treść zapisu na:

1. Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą od dnia upływu terminu składania ofert do dnia **1 marca 2024 r.** Pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert

II. W Rozdziale XII „MIEJSCE I TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT”, ust. 1 i 7 jest:

1. Ofertę oraz dokumenty lub oświadczenia wymagane w SWZ, składane razem z ofertą należy złożyć za pośrednictwem Platformy, **do dnia 31 stycznia 2024 r. do godziny 11:00.**

7. Otwarcie ofert, za pośrednictwem Platformy, nastąpi w dniu 31 stycznia 2024 r. o godz. 11:30, zgodnie z art. 222 ustawy Pzp.

Zamawiający zmienia treść zapisu na:

1. Ofertę oraz dokumenty lub oświadczenia wymagane w SWZ, składane razem z ofertą należy złożyć za pośrednictwem Platformy, **do dnia 1 lutego 2024 r. do godziny 11:00.**

7. Otwarcie ofert, za pośrednictwem Platformy, nastąpi w dniu 1 lutego 2024 r. o godz. 11:30, zgodnie z art. 222 ustawy Pzp.

Łączę wyrazy szacunku

Joanna Bis

**Dyrektor Biura Dyrektora Centrum i Obsługi
Prawnej**

Narodowe Centrum Badań i Rozwoju

/podpisano elektronicznie/